



UCV
UNIVERSIDAD
CÉSAR VALLEJO

UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

TESIS

**EL DUE DILIGENCE COMO HERRAMIENTA EFICAZ DE TOMA DE
DECISIONES POR PARTE DE LA JUNTA DE ACREEDORES EN EL
SISTEMA CONCURSAL PERUANO**

PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

Autora

BLANCA LUZ RODRIGUEZ CABRERA

Asesor Temático

JULIO SANTIAGO SOLIS

Asesor Metodológico

GERARDO LUDEÑA GONZALEZ

LIMA - PERÚ

2012

DEDICATORIA

*A Dios por iluminar y guiar mi camino,
y en especial a mis padres por el
apoyo constante, sus enseñanzas, su
entrega y sacrificio, que en conjunto
han permitido que pueda concluir la
carrera de Derecho que tanto me
motiva a seguir estudiando e
investigando.*

AGRADECIMIENTOS

Agradezco a mis padres por su esfuerzo y apoyo en la realización de la presente investigación, ya que sin su guía y fuerza no hubiera sido posible concretarla.

PRESENTACIÓN

El Sistema Concursal Peruano se encuentra en un estado evolutivo constante, donde los principales cambios han girado en torno al objetivo del mismo. De la misma forma, el cumplimiento de dicho objetivo se ha ido vigilando pero lamentablemente no ha ofrecido los resultados esperados.

Señores miembros del jurado, en el presente trabajo de investigación realizado con la finalidad de obtener el Título Profesional de Abogado, se pretende analizar una vez más la eficiencia del Sistema Concursal a través de la revisión del cumplimiento del Objetivo que plantea el sistema mediante su regulación y su más reciente modificación, así como aportar una herramienta que ha representado una inconstante en el Sistema Concursal como lo es el Sistema DueDiligence, intentando dilucidar las causas de su poco uso en el sistema y ofrecer un detallado informe sobre las ventajas y desventajas que contiene un empleo constante en las dos problemáticas que aquí se plantean.

En capítulo I se plantean tanto el problema general y los problemas específicos teniendo que el primero hace referencia a la falta de empleo del Sistema DueDiligence como herramienta de información eficaz en la toma de decisiones por parte de la junta de acreedores, así mismo como problemas específicos se plantea la obstaculización o impedimento por parte de la Ley General del Sistema Concursal para que la información que se tiene en un procedimiento concursal pueda ser revisada y realizar con ella un Análisis DueDiligence por potenciales compradores de la empresa deudora, y para reforzar dichas problemáticas analizaremos las causas del alto número de deudas impagas con la finalidad de saber si dichas causantes pueden ser reducidas o mejor aún, eliminadas con el empleo del Sistema DueDiligence en las dos formas antes propuestas; de la misma

forma este capítulo contiene todos los aspectos metodológicos necesarios para una eficiente investigación.

En el capítulo II se realiza un análisis completo de la legislación nacional a modo histórico haciendo un recorrido por las diferentes normativas que han dado pase a la evolución del Sistema Concursal Peruano, seguidamente de un marco conceptual que contiene definiciones pertinentes de los términos y aspectos necesarios para la presente investigación y finalmente nos encontramos con un marco Teórico en el cual se establecen las bases teóricas que sustentan la presente investigación.

En el capítulo III, luego de realizar los mecanismos propuestos por el capítulo I para la elaboración de la presente investigación, se han obtenido los resultados ahí reflejados, los cuales responden a las interrogantes planteadas del modo más preciso y didáctico posible, así como la propuesta de LegeFerenda basada en los resultados antes mencionados, y que arriban finalmente en las conclusiones que se obtuvieron de la presente investigación.

La investigación aquí reseñada ha tratado de ceñirse a los lineamientos marcados para una correcta investigación por lo que los resultados obtenidos responden a parámetros eficientes que permiten que sean útiles y novedosos.

INDICE

DEDICATORIA.....	ii
AGRADECIMIENTOS.....	iii
PRESENTACIÓN.....	iv
RESUMEN.....	viii
ABSTRACT.....	ix
INTRODUCCIÓN.....	x
CAPITULO I.....	1
PROBLEMA DE LA INVESTIGACIÓN.....	1
1.1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA:.....	1
1.2. FORMULACIÓN DEL PROBLEMA.....	4
1.2.1. PROBLEMA GENERAL	4
1.2.2. PROBLEMA ESPECIFICOS	4
1.3. OBJETIVOS:	4
1.3.1. Objetivo Principal:	5
1.3.2. Objetivos Específicos	5
1.4. JUSTIFICACION:.....	5
1.4.1. Justificación Metodológica	5
1.4.2. Justificación Teórica	6
1.4.3. Justificación Practica	6
1.4.4. Justificación Legal:	7
1.5. DELIMITACIÓN Y ALCANCES.....	7
1.5.1. Delimitación Temporal	8
1.5.2. Delimitación Espacial	8
1.6. HIPÓTESIS:	8
1.6.1. Hipótesis general	8
1.6.2. Hipótesis específica	8
1.7. VARIABLES:.....	8
1.7.1. Definición Conceptual	8
1.7.2. Definición operacional	9
1.8. PARADIGMA.....	9
1.8.1. Tipo de Investigación	9

1.8.2. Nivel de investigación:	11
1.8.3. Diseño de la Investigación:	11
1.8.4. Método de la investigación:	12
MATRIZ DE OPERACIONALIZACION	14
MATRIZ DE OPERACIONALIZACION	15
1.8.5. Población, muestra y muestreo	16
1.8.6. Técnicas e instrumentos de recolección de datos	16
1.8.7. INSTRUMENTOS:	16
CAPITULO II	18
MARCO TEÓRICO	18
2.1. ANTECEDENTES:	18
2.2. MARCO CONCEPTUAL	21
2.3. MARCO HISTORICO – JURIDICO	34
2.4. BASES TEORICAS	40
2.4.1. LA JUNTA DE ACREEDORES Y EL PODER DE DECISION	40
2.4.2. EFICIENCIA, INFORMACIÓN, DUE DILIGENCE	45
2.5. GLOSARIO DE TERMINOS	50
CAPITULO III	51
INTERPRETACIÓN Y RESULTADOS	51
3.1.- Análisis de fuente documental	51
3.2. Entrevistas de profundidad	58
3.3. ENCUESTAS	66
3.4.- ANALISIS DE MARCO NORMATIVO	78
3.5.- ANALISIS DE MARCO NORMATIVO	83
3.6. DISCUSIÓN	86
3.6.1.-Análisis de Fuente Documental	86
3.6.2.-Encuestas	87
3.6.3.-Entrevista profundidad	90
CONCLUSIONES:	93
SUGERENCIAS	97
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	100
ANEXOS	102

RESUMEN

En el presente proyecto de investigación de tipo Cualitativo, tiene como objetivo principal saber las causas por las cuales no se ha empleado al Sistema DueDiligence como mecanismo de información por parte de la junta de Acreedores en el Sistema Concursal Peruano, como objetivos secundarios cuyos resultados refuerza el aporte de la investigación, se pretende saber cuáles son las causas que exista un número alto de deudas impagas en los procedimientos concursales, y cuál es el factor que impide que el Sistema DueDiligence pueda tener un segundo empleo en los Procedimientos Concursales referente a la venta de la empresa concursada. Así la presente investigación con diseño descriptivo, empleó como muestra a 20 empresarios que han participado con anterioridad de una Junta de Acreedores a fin de obtener en encuestas con preguntas mixtas su respectiva opinión sobre su participación en una Junta de Acreedores, además se realizaron 3 entrevistas a expertos Asesores en Derecho Concursal que han tenido contacto con la Ley de modo práctico a fin de conocer su opinión respecto del desarrollo de la Ley Concursal y la propuesta del Empleo del Sistema DueDiligence. Como conclusiones generales, se tiene que definitivamente el Sistema Concursal Peruano esta en tendiente cambio y esto atrae necesidades sociales a satisfacer una de ellas es el empleo de mecanismo modernos y eficientes que brinden mejores resultados en cada procedimiento, una buena propuesta es la eliminación de Barreras y masificación del Sistema DueDiligence sin cerrar la vista a sistemas innovadores.

Palabras Clave: DueDiligence, Acreedores, Información.

ABSTRACT

In this project qualitative research aims to find out the main reasons why it has not been used as a mechanism DueDiligence System information from the meeting of creditors in the bankruptcy system Peruvian side objectives reinforces the results the contribution of research, we want to know what causes there a high number of bad debts in bankruptcy proceedings, and what is the factor that prevents DueDiligence system may have a second job in insolvency proceedings concerning the sale bankrupt company. So this descriptive research design, used as a sample to 20 entrepreneurs who have previously participated in a meeting of creditors to obtain mixed questions in surveys with their respective views on their participation in a meeting of creditors, plus 3 interviews were conducted experts in Bankruptcy Law Advisors who have had contact with the law in a practical way to know your opinion on the development of the Bankruptcy Act and the proposed Employment DueDiligence System. As general conclusions, you have to definitely the bankruptcy system was aimed Peruvian change and this attracts to meet social needs of these is the use of modern and efficient mechanism to provide better results in each procedure, a good suggestion is to remove barriers and mass DueDiligence system without closing the view innovative.

Keywords:DueDiligence, Creditors, Tour.

INTRODUCCIÓN

El Sistema Concursal se caracteriza, en la nueva Ley General del Sistema Concursal, por su tendiente protección al crédito con la finalidad de lograr concluir los procesos concursales con la mayor cantidad de deudas pagadas por parte de los deudores a sus acreedores, quedando ambas partes intervinientes, satisfechas. Entendiéndose entonces que la función del régimen concursal peruano es prevenir situación de crisis; evitar deudores insolventes; reconocer los intereses de los acreedores; generando un ambiente favorable de negociación.

De la misma forma, inmersos ya en el Procedimiento Concursal, la etapa decisoria es entregada a manos llenas a la Junta de acreedores (O'Brien, 2003) conformada, como su nombre lo dice por los Acreedores de la empresa Deudora y que participan en dicho concurso sin ningún otro interés más que el obtener un pago a la deuda que lo vincula con la empresa deudora ya que como dice Pinkas Flint (2003) "Los Acreedores son en sentido económico y jurídico los destinatarios directos de los resultados del proceso".

La tendencia en los procedimientos concursales realizados en los últimos años a nivel local y nacional, ha sido por optar con la liquidación de la empresa deudora, decisión tomada por los acreedores, ya que luego de los procedimientos propios del concurso así como de la evaluación de la información obtenida en el procedimiento, no han podido prever para la empresa deudora un futuro viable y que permita obtener mayor patrimonio del que cuenta, es decir, que a pesar de que la Ley General del Sistema Concursal con sus más recientes modificaciones y el propio Sistema Concursal propician la permanencia de la unidad económica en el mercado, la puesta en práctica de los diferentes dispositivos que otorga la ley a través de su entidad legitimada (INDECOPI), no han logrado satisfacer los propósitos de la Ley y de la parte vulnerable de este tipo de procedimientos, los acreedores, ya que en buena cuenta, ante la ineficiencia del Sistema Concursal, lo único que hacen es intentar protegerse económicamente y terminan devorando lo

único que queda de la empresa deudora, sin siquiera tomarse el tiempo de pensar en otras opciones.

Por otro lado el Sistema DueDiligence es un Sistema de investigación innovativo y reciente que investiga sobre los aspectos económicos, financieros, administrativos, de mercado, contables y legales relacionados con las actividades de la empresa. Este sistema es considerado empresarialmente como la etapa previa a la adquisición de empresas o de paquetes accionarios. Brinda en conclusión información muy importante y detallada sobre la actuación en todo campo de una empresa.

Las falencias del Sistema concursal han tratado de ser superadas a lo largo de los años con resultados notables, pero como ya se indicó líneas arriba, persisten en la actualidad barreras muy altas y sustanciales que impiden cumplir con eficiencia los fines y objetivos de nuestro ordenamiento concursal, el aspecto más resaltante como ya lo indicamos, es la ventajosa posición de los acreedores, pero la persistente decisión de solo liquidar las empresas deudoras, evitando en su mayoría optar por la restructuración de la misma, a nuestro parecer, debido a una inconsciente falta de revisión de la información adecuada como previo paso para la toma de dicha decisión, si bien es cierto, es de su entera facultad el decidir por el destino de la empresa deudora entre las diferentes opciones (dependiendo del tipo de procedimiento iniciado) pero el sistema concursal mantiene fines y objetivos que debe buscar lograr y cumplir; es por eso que la presente investigación pretende establecer como problema principal cuál es el motivo por lo que no ha sido común el uso de un sistema informático empresarial tan completo y eficaz como el DueDiligence en el acopio y procesamiento de información de la empresa deudora por los acreedores para poder tomar la decisión final en un plano real y concreto y para esto realizaremos un análisis completo del sistema DueDiligence que contenga información sobre la accesibilidad económica y social por su importante actividad empresarial como aportador informático y estratégico, así como también establecer las causas por las cuales existe un alto nivel de deudas impagas (como importante indicador de ineficiencia del Sistema Concursal) en los Procedimientos

Concursales con la finalidad de medir el grado de eficiencia del propio Sistema Concursal y así reforzar el propósito de lograr el empleo cotidiano dentro del concurso del Sistema DueDiligence.

Como segunda problemática y a modo específico, sobre las mismas bases de cumplimiento de los fines y objetivos del sistema concursal, el sistema DueDiligence como sistema informático de doble respaldo, encuentra barreras en su puesta en práctica en el ámbito concursal, como lo analizaremos más adelante, por lo que impide a su vez su empleo en su modo cotidiano en el ámbito empresarial, como lo es a paso previo para la adquisición de una empresa, siendo que ya que la empresa concursada debe tender a ser viabilizada, procurando que logre cumplir con sus obligaciones crediticias, el no permitir el empleo del Sistema DueDiligence por terceros que mantengan un potencial interés de compra en la empresa deudora y que lógicamente pretenden con esa adquisición repotenciar y procurar la permanencia de la empresa deudora en el mercado, se está impidiendo una notable y eficiente opción para los acreedores, que al ver que una empresa ha pasado por venta a manos de terceros que luego de realizar el análisis respectivo empleando el sistema DueDiligence, pueden confiar más en su decisión de mantener a la empresa en el mercado porque lo más seguro es que la empresa sea reinventada y reforzada.

Como resultados hemos obtenido la comprobación de las hipótesis como lo demostramos a través de la discusión realizada entre las diferentes fuentes normativas, comparadas, documentales y los instrumentos (encuestas y entrevistas) lo cual ha permitido un enfoque real y conciso sobre la problemática, brindando como aporte una legerferenda de dos artículos que han sido estudiados a profundidad de la ley general del sistema Concursal.